

Client Alert

August 2011

Etats-Unis

Un peu plus de temps pour se mettre en conformité à FATCA

Le Trésor des Etats-Unis a publié le 14 juillet 2011 une notice reportant légèrement la date d'entrée en vigueur du FATCA. Si ce report est le bienvenu, il ne répond pas à toutes les attentes et les FFI devront de manière générale poursuivre leurs préparations, bien qu'à un rythme plus raisonnable.

La notice 2011-53 (la "Notice") fait écho aux préoccupations de nombreux acteurs du monde financier, qui étaient dans l'impossibilité de mettre en place et de tester des systèmes FATCA d'identification des comptes, de déclaration d'informations et de retenue à la source avant le 1^{er} janvier 2013, faute notamment d'une réglementation suffisamment détaillée. Ils furent nombreux à demander que le FATCA n'entre en vigueur qu'à l'expiration d'un délai raisonnable suivant la publication des textes finaux. Bien que la Notice soit loin de satisfaire à cette demande, elle apporte une certaine souplesse, en particulier quant au régime du "pass-through payment" ("PTP").

- A suivre -

Some More Time for Compliance with FATCA

On July 14, the US Treasury released a notice postponing somewhat the implementation of FATCA. While the postponement is welcome, the relief is not as generous as some had hoped for, and FFIs generally must continue their preparations (albeit at a more reasonable pace).

Notice 2011-53 (the "Notice") responds to concerns voiced by many in the finance industry that they would not be able to create and test systems to comply with the FATCA account identification, reporting, and withholding requirements by January 1, 2013, especially given the lack of detailed regulations. Many requested that FATCA not be implemented until a designated time period after final regulations are issued. While the Notice falls far short of this request, it does provide some extra breathing room, particularly with respect to the "pass-through payment" ("PTP") regime.

- Continued -



Gide Loyrette Nouel

Algiers

Tel. +213 (0)21 23 94 94
gln.algiers@gide.com

Beijing

Tel. +86 10 6597 4511
gln.beijing@gide.com

Brussels

Tel. +32 (0)2 231 11 40
gln.brussels@gide.com

Bucharest

Tel. +40 21 223 03 10
gln.bucharest@gide.com

Budapest

Tel. +36 1 411 74 00
gln.budapest@gide.com

Casablanca

Tel. +212 (0)5 22 27 46 28
gln.casablanca@gide.com

Hanoi

Tel. +84 4 3946 2350
gln.hanoi@gide.com

Ho Chi Minh City

Tel. +84 8 3823 8599
gln.hcmc@gide.com

Hong Kong

Tel. +852 2536 9110
gln.hongkong@gide.com

Istanbul

Tel. +90 212 385 04 00
gln.istanbul@gide.com

Kyiv

Tel. +380 44 206 0980
gln.kyiv@gide.com

London

Tel. +44 (0)20 7382 5500
gln.london@gide.com

Moscow

Tel. +7 495 258 31 00
gln.moscow@gide.com

New York

Tel. +1 212 403 6700
gln.newyork@gide.com

Paris

Tel. +33 (0)1 40 75 60 00
info@gide.com

Saint Petersburg

Tel. +7 812 303 6900
gln.saintpetersburg@gide.com

Shanghai

Tel. +86 21 5306 8899
gln.shanghai@gide.com

Tunis

Tel. +216 71 891 993
gln.tunis@gide.com

Warsaw

Tel. +48 (0)22 344 00 00
gln.warsaw@gide.com



L'Accord d'Information IRS ["IRS Reporting Agreement"]

Dans le cadre du calendrier d'entrée en vigueur, l'"Internal Revenue Service" ("IRS") commencera à accepter les demandes de "Reporting Agreement" dès, et peut-être avant, le 1^{er} janvier 2013. Une FFI devra conclure un "Reporting Agreement" avant le **30 juin 2013** pour être qualifiée de FFI participante pour l'année 2014. Les FFI participantes seront exemptées de la retenue à la source FATCA sur les paiements de source américaine faits à ces dernières. À l'inverse, les FFI qui ne signent pas d'accord de "Reporting Agreement" seront soumises à une retenue à la source sur leurs revenus de source américaine à partir du **1^{er} janvier 2014**.

La Notice prévoit que les FFI ayant conclu un "Reporting Agreement" après le 30 juin 2013 pourraient ne pas être qualifiées à temps comme FFI participantes pour pouvoir être exonérées de la retenue à la source à partir du 1^{er} janvier 2014.

Ainsi, en résumé, la Notice décale seulement de six mois la date limite effective pour conclure un "Reporting Agreement" et d'un an la perspective d'une retenue à la source FATCA.

La Retenue à la source ("Withholding") et la publication des pourcentages PTP

La retenue à la source appliquée aux "withholdable payments" (tels qu'ils sont définis par le FATCA) sera mise en œuvre en deux étapes. Les agents payeurs ("withholding agents") qu'ils soient nationaux ou étrangers, y compris les FFI participantes doivent appliquer la retenue à la source FATCA :

- à partir du **1^{er} janvier 2014**, sur tout paiement "FDAP" de source américaine (*i.e.*, les intérêts, dividendes, redevances, loyers, etc.), mais pas sur les produits bruts de la vente ou de l'échange de titres générant des intérêts ou des dividendes de source américaine, et
- à partir du **1^{er} janvier 2015**, sur **tous** les paiements concernés par la retenue, incluant à la fois les "FDAP" de source américaine, les produits bruts décrits ci-dessus et les PTPs.

Les FFI participantes doivent calculer et publier leurs pourcentages PTP (dont les règles de calcul sont fixées par la Notice 2011-34), en commençant par **le premier trimestre de l'année 2014**.

La procédure de "due diligence" appliquée aux comptes

La date d'entrée en vigueur du "Reporting Agreement" va déterminer le calendrier dans lequel la FFI participante devra mettre en œuvre certaines procédures de "due diligence" à l'égard des nouveaux comptes et des comptes préexistants.

La date d'entrée en vigueur d'un "Reporting Agreement" conclu avant le 1^{er} juillet 2013 sera le 1^{er} juillet 2013. La date d'entrée en vigueur d'un "Reporting Agreement" conclu après le 30 juin 2013 sera la date à laquelle le "Reporting Agreement" aura été conclu.

Une FFI participante devra mettre en œuvre les procédures d'ouverture de compte décrites dans les notices précédentes suffisamment tôt pour être en mesure d'identifier les comptes américains qu'elle ouvre à partir de la date d'entrée en vigueur de son "Reporting Agreement".

Dans l'année suivant la date d'entrée en vigueur de son "Reporting Agreement", une FFI participante devra mener à

The IRS Reporting Agreement

Under the transitional timeline, the US Internal Revenue Service ("IRS") will begin to accept FFI reporting agreement applications on, and maybe before, January 1, 2013. An FFI must enter into a reporting agreement **by June 30, 2013** in order to be identified as a "participating FFI" for the year 2014. Participating FFIs will be exempt from FATCA withholding on US-source payments made to them. FFIs that do not sign a reporting agreement will be subject to FATCA withholding on their US-source income beginning on **January 1, 2014**.

The Notice warns that FFIs that enter into reporting agreements after June 30, 2013 might not be identified as participating FFIs in time to prevent withholding from beginning on January 1, 2014.

Thus, in summary, the Notice effectively delays the deadline for an FFI to enter into a reporting agreement by only six months, and delays the prospect of FATCA withholding by only one year.

Withholding and Publication of PTP Percentages

Withholding on "withholdable payments" (as defined under FATCA) will be implemented in two phases. Withholding agents (whether domestic or foreign, and including participating FFIs) must begin FATCA withholding:

- Starting on **January 1, 2014**, on US-source "FDAP" payments (*i.e.*, interest, dividends, royalties, rents etc.), but not on the gross proceeds from the sale or exchange of securities giving rise to US-source interest or dividends, and
- Starting on **January 1, 2015**, on *all* withholdable payments, including US-source FDAP, the gross proceeds described above, and PTPs.

Participating FFIs must compute and publish their PTP percentages (as set out in Notice 2011-34) starting with the **first calendar quarter of 2014**.

Due Diligence on Accounts

The effective date of the reporting agreement will determine the time frame in which a participating FFI must exercise certain due diligence procedures with respect to new accounts as well as pre-existing accounts.

The effective date of a reporting agreement entered into before July 1, 2013 will be July 1, 2013. The effective date of a reporting agreement entered into after June 30, 2013 will be the date the FFI enters into the reporting agreement.

A participating FFI must implement the account opening procedures described in previous notices in sufficient time so that it can identify the US accounts that it opens on or after the effective date of its reporting agreement.

Within one year of the effective date of its reporting agreement, a participating FFI must complete the private banking due diligence procedures described in previous notices for pre-existing private banking accounts valued at USD 500,000 or more. For smaller pre-existing private banking accounts, the FFI may have as much as 17 ½ months to complete the due diligence procedures, depending on how promptly the FFI enters into its reporting agreement.

For accounts that are not private banking accounts, a participating FFI must complete the due diligence



leur terme les procédures de "*due diligence*" de banque privée décrites dans les notices précédentes pour les "*private banking accounts*" préexistants d'une valeur supérieure ou égale à 500.000 dollars US. Pour les "*private banking accounts*" préexistants de taille inférieure, la FFI pourra avoir jusqu'à 17 mois et demi pour mener à leur terme ses procédures de "*due diligence*" selon sa rapidité à conclure un *Reporting Agreement*.

Pour les comptes qui ne sont pas des "*private banking accounts*", une FFI participante devra mener à leur terme les procédures de "*due diligence*" prescrites dans les notices précédentes dans les deux années à compter de la date d'entrée en vigueur de son "*Reporting Agreement*".

La Notice précise que si une FFI participante identifie un compte comme étant un "compte américain" avant le 30 juin 2014, elle doit informer de ce compte l'IRS avant le 30 septembre 2014. Par la suite, les comptes identifiés comme "comptes américains" devront être communiqués aux dates qui seront précisées par le Trésor, à compter de la clôture de la première année entière couverte par le "*Reporting Agreement*".

Divers

La Notice dispose également que :

- Tous les accords de "*qualified intermediary*", les accords de "*withholding foreign partnership*" et les accords de "*withholding foreign trust*" conclus par des entités répondant à la définition de FFI qui expirent le 31 décembre 2012 seront automatiquement prorogés jusqu'au 31 décembre 2013.
- Toute FFI qui conclut un "*Reporting Agreement*" le, ou avant, le 31 décembre 2013 sera considérée comme ayant renouvelé son accord de "*qualified intermediary*", son accord de "*withholding foreign partnership*" ou son accord de "*withholding foreign trust*".
- La Notice précise que les obligations couvertes par la clause de "grand-père" inclueront tout accord juridique qui a donné lieu ou pourrait donner lieu à des PTP (y compris les paiements concernés par la retenue à la source), à l'exception des titres traités comme des titres de capital pour les besoins de la fiscalité américaine et des accords juridiques qui ne prévoit pas une expiration ou un terme.

Conseils supplémentaires

Le Trésor prévoit de transposer les notices FATCA précédentes (i.e., la Notice 2010-60, telle qu'amendée et complétée par la Notice 2011-34) en propositions de réglementations avant la fin de l'année. Les réglementations finales sont prévues pour l'été 2012, ainsi qu'un modèle d'*IRS Reporting Agreement* et de déclarations d'information à l'usage des agents responsables de la retenue et des FFI participantes.

procedures prescribed in previous notices within two years of the effective date of its reporting agreement.

The Notice clarifies that if a participating FFI identifies an account by June 30, 2014 as a "US account," the participating FFI must report the account to the IRS by September 30, 2014. Thereafter, accounts identified as "US accounts" must be reported by the reporting dates to be specified by the Treasury, which will begin after the close of the first full year covered by the FFI's reporting agreement.

Miscellaneous

The Notice also provides that:

- All "qualified intermediary" agreements, "withholding foreign partnership" agreements, and "withholding foreign trust" agreements of entities meeting the definition of an FFI that expire on December 31, 2012 will be automatically extended until December 31, 2013.
- Any FFI that enters into a reporting agreement on or before December 31, 2013 will be treated as having renewed its "qualified intermediary" agreement, "withholding foreign partnership" agreement, or "withholding foreign trust" agreement.
- The notice clarifies that the scope of grandfathered obligations will include any legal agreement that produces or could produce PTPs, other than any instrument treated as equity for US tax purposes or any legal agreement that lacks a definitive expiration or term.

Additional Guidance

Treasury plans to formalize the previous FATCA notices (i.e., Notice 2010-60, as amended and supplemented by Notice 2011-34) into proposed regulations by the end of this year. Final regulations are planned for the summer of 2012, along with a model reporting agreement and reporting forms for use by withholding agents and participating FFIs.





Your Contacts

Robert C. MacDonald - macdonald@gide.com
Vanessa E. Tollis - tollis@gide.com

Olivier Dauchez - dauchez@gide.com

Gide Loyrette Nouel LLP
120 West 45th Street - 19th Floor
New York, NY 10036 - USA
Tel. +1 212 403 6700
E-mail: gln.newyork@gide.com

Gide Loyrette Nouel A.A.R.P.I.
26, cours Albert 1^{er}
75008 Paris - France
Tel. +33 (0)1 40 75 60 00
E-mail: info@gide.com

www.gide.com



GLN

Gide Loyrette Nouel

You can also consult this alert on our website, in the News/Publications section.

The Client Alert - United States (the "Newsletter") is a free, periodical electronic publication edited by the law firm Gide Loyrette Nouel (the "Law Firm"), and published for Gide Loyrette Nouel's clients and business associates. The Newsletter is strictly limited to personal use by its addressees and is intended to provide non-exhaustive, general legal information. The Newsletter is not intended to be and should not be construed as providing legal advice. The addressee is solely liable for any use of the information contained herein and the Law Firm shall not be held responsible for any damages, direct, indirect or otherwise, arising from the use of the information by the addressee.

In accordance with the French Data Protection Act, you may request access to, rectification of, or deletion of your personal data processed by our Communications Department (privacy@gide.com).